

Schriften zum Bürgerlichen Recht

---

Band 600

# Verhaltensökonomik im Verbraucherrecht

Von

Simon Zeuner



Duncker & Humblot · Berlin

SIMON ZEUNER

Verhaltensökonomik im Verbraucherrecht

Schriften zum Bürgerlichen Recht

Band 600

# Verhaltensökonomik im Verbraucherrecht

Von

Simon Zeuner



Duncker & Humblot · Berlin

Der Fachbereich Rechtswissenschaft  
der Johann Wolfgang Goethe-Universität Frankfurt am Main hat diese Arbeit  
im Jahre 2024 als Dissertation angenommen.

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in  
der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten  
sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

D30

Alle Rechte vorbehalten

© 2025 Duncker & Humblot GmbH, Berlin

Satz: 3w+pGmbH, Rimplar

Druck: Beltz Grafische Betriebe GmbH, Bad Langensalza

Printed in Germany

ISSN 0720-7387

ISBN 978-3-428-19578-7 (Print)

ISBN 978-3-428-59578-5 (E-Book)

Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem) Papier  
entsprechend ISO 9706 ☼

Verlagsanschrift: Duncker & Humblot GmbH, Carl-Heinrich-Becker-Weg 9,  
12165 Berlin, Germany | E-Mail: [info@duncker-humblot.de](mailto:info@duncker-humblot.de)

Internet: <https://www.duncker-humblot.de>

# Inhaltsübersicht

<b>§ 1 Einleitung</b> .....	33
I. Gegenstand und Ziel der Untersuchung .....	34
II. Gang der Darstellung .....	35
<b>§ 2 Grundlagen</b> .....	37
I. Privatautonomie .....	37
II. Ökonomische Analyse des Rechts .....	44
III. Verbraucherrecht .....	112
<b>§ 3 Analyse</b> .....	147
I. Allgemeine Aspekte des Verbrauchervertragsrechts .....	148
II. Spezielle Aspekte des Verbrauchervertragsrechts .....	221
<b>§ 4 Schlussfolgerungen</b> .....	275
I. Identifikation wesentlicher Grundlinien .....	275
II. Rechtspraktische Folgen .....	279
III. Folgerungen aus Sicht der Untersuchung .....	284
<b>§ 5 Zusammenfassung</b> .....	287
I. Allgemeine Thesen .....	287
II. Spezielle Thesen .....	288
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	294
<b>Dokumentenverzeichnis</b> .....	353
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	358



# Inhaltsverzeichnis

<b>§ 1 Einleitung</b> .....	33
I. Gegenstand und Ziel der Untersuchung .....	34
II. Gang der Darstellung .....	35
<b>§ 2 Grundlagen</b> .....	37
I. Privatautonomie .....	37
1. Gehalt .....	38
2. Verfassungsrechtlicher Hintergrund .....	39
3. Einschränkungen .....	41
a) Schrankentrias .....	41
b) Schutz der freien Willensbetätigung .....	42
c) Folgen .....	42
4. Ansatz des Unionsrechts .....	43
II. Ökonomische Analyse des Rechts .....	44
1. Hintergrund .....	44
2. Ökonomische Theorie .....	45
a) Effizienzgedanke .....	46
aa) Pareto-Kriterium .....	47
bb) Kaldor-Hicks-Kriterium .....	47
cc) Coase-Theorem .....	48
b) Konzept des <i>homo oeconomicus</i> .....	49
aa) Information .....	50
bb) Rationalität .....	51
cc) Eigennutz .....	52
c) Folgerungen für das Recht .....	53
3. Verhaltensökonomik .....	56
a) Grundlagen .....	58
b) Systematische Abweichung von Idealverhalten .....	61
aa) Informationsaufnahme und -verarbeitung .....	62
(1) Informationsüberladung .....	63
(2) Wahrscheinlichkeit und Repräsentativitätsheuristik .....	64
(3) Verfügbarkeitsheuristik .....	66
(4) Rückschaufehler .....	67

bb) Eingeschränkte Rationalität	68
(1) Kognitive Kon- und Dissonanz	68
(2) Framing-Effekt	69
(3) Ankereffekt	71
(4) <i>Status quo</i> -Verzerrung	72
(5) Verlustaversion	73
(6) Besitzumseffekt	74
(7) Anomalie der versunkenen Kosten	76
(8) Opportunitätskostenanomalie	77
(9) Selbstüberschätzungsanomalie	77
cc) Eingeschränkte Willenskraft	79
dd) Einbeziehung verschiedener Handlungsmotive	80
ee) Erkenntnisse der Neurowissenschaften	82
c) Selbstschutz	84
d) Kritik	87
aa) Zustandekommen der Forschungsergebnisse	87
(1) Eingeschränkte Aussagekraft der Experimente	87
(2) Fehlende Berücksichtigung kultureller Unterschiede	88
(3) Nicht spezifisch juristischer Fokus	89
bb) Fehlender alternativer Erklärungsansatz	90
cc) Fehlender Mehrwert	91
dd) Einordnung	91
e) Folgerungen für das Recht	93
f) Verhaltenssteuerung	96
aa) Steuerung durch hoheitliche Stellen	96
(1) Verhaltensbasierte Regulierung	97
(a) Ge- und Verbote	98
(b) Paternalismus	99
(c) Nudging	100
(d) Debiasing	102
(2) Legitimität	103
(a) Verfassungsrechtliche Zulässigkeit	103
(b) Würdigung der Methode	104
bb) Steuerung durch Unternehmer	106
(1) Ausgestaltung der Muster	107
(2) Missbräuchliche Beeinflussung	109
(a) Asymmetrie des geschäftlichen Kontaktes	109
(b) Erfordernis der Regulierung	111

III. Verbraucherrecht .....	112
1. Hintergrund .....	112
a) Historie und Entwicklung .....	113
b) Anwendungsbereich .....	114
aa) Unionsrechtliche Verankerung .....	114
bb) Rechtsgebiete .....	116
(1) Zivilrecht .....	117
(2) Öffentliches Recht .....	119
(3) Strafrecht .....	119
c) Gestaltungsmerkmale .....	120
2. Spezifische Besonderheiten .....	121
a) Stellung des Verbrauchers im Rechts- und Wirtschaftsverkehr .....	121
aa) Verbrauchereigenschaft und Laienstatus .....	122
bb) Typisierte Betrachtung .....	123
cc) Sorglosigkeit und „Gratismentalität“ .....	125
dd) Allgemeiner rechtlicher Bildungsstand .....	126
ee) Empirische Datenerhebung in Verbraucherfragen .....	127
b) Verbraucherrecht und Effizienz .....	128
aa) Wechselwirkungen .....	128
bb) Quersubvention .....	130
c) Verbraucherschutz und „Bonusregelung“ .....	131
3. Verbraucherleitbilder .....	132
a) Gesetzgebung .....	132
aa) Altliberales Modell .....	133
bb) Informationsmodell .....	134
cc) Schutzmodell .....	136
dd) Kombination .....	136
b) Rechtsprechung .....	138
aa) Durchschnittsverbraucher .....	138
bb) Flüchtiger Verbraucher .....	140
c) Einordnung .....	140
aa) Berücksichtigung der Verhaltensökonomik .....	141
(1) Würdigung .....	141
(2) Normativität und Empirie .....	143
(3) Folgerungen für das Leitbild im Verbraucherrecht .....	143
bb) Maßstab von Schutzniveau und Selbstverantwortung .....	144

<b>§ 3 Analyse</b> .....	147
I. Allgemeine Aspekte des Verbrauchervertragsrechts .....	148
1. Verbraucherbegriff und Verbrauchervertrag .....	148
a) Rechtslage .....	149
b) Analyse .....	151
c) Ergebnis .....	153
2. Informationspflichten .....	154
a) Rechtslage .....	154
b) Analyse .....	155
aa) Sinnhaftigkeit von Informationen .....	156
bb) Fehlendes Kausalitätserfordernis .....	159
cc) Alternativen .....	160
c) Umsetzbarkeit .....	162
d) Ergebnis .....	162
3. Allgemeine Geschäftsbedingungen .....	163
a) Hintergrund und Zweck .....	164
aa) Richtigkeitsgewähr der privatautonomen Vereinbarung .....	165
bb) Korrektur von Marktversagen .....	165
cc) Rechtstatsachen .....	168
dd) Interessenlage .....	170
b) Einbeziehung in den Vertrag .....	171
aa) Rechtslage .....	171
(1) Grundsätzliche Anforderungen .....	171
(2) Überraschende Klauseln .....	173
bb) Analyse .....	174
cc) Umsetzbarkeit .....	177
dd) Ergebnis .....	177
c) Instrument der Inhaltskontrolle .....	178
d) Rechtsfolgen bei Unwirksamkeit .....	180
aa) Rechtslage .....	180
(1) Verbot der geltungserhaltenden Reduktion .....	181
(2) Aufrechterhaltung des Gesamtvertrages .....	181
bb) Analyse .....	183
cc) Ergebnis .....	184
4. Widerruf .....	184
a) Hintergrund und Zweck .....	185
b) Anforderungen an die Widerrufserklärung .....	186
aa) Rechtslage .....	186
(1) Grundsätzliche Anforderungen .....	186
(2) Muster-Widerrufsformular .....	188

bb) Analyse	188
(1) Formfreiheit	188
(2) Eindeutigkeit	188
(a) Regelungsgehalt	189
(b) Rechtstatsachen	191
(c) Würdigung	192
cc) Umsetzbarkeit	192
dd) Ergebnis	193
c) Kostentragung bei Rücksendung	193
aa) Rechtslage	194
bb) Analyse	195
(1) Grundsatz der Kostenverteilung	196
(2) Rechtstatsachen	199
(3) Folgen der Umkehrung	201
(a) Opportunismus und Missbrauch	202
(b) Umweltauswirkungen	204
(4) Würdigung	205
(a) Untauglichkeit vertragsrechtlicher Instrumente	206
(b) Aufklärung	206
(c) Technische Lösungen	207
(d) Werbeverbot	208
(e) Beschränkung der Kostenübernahme	208
(5) Exkurs: Grundlegende Änderung des Widerrufsrechts	208
(a) Ausschluss	209
(b) Erweiterung des Ausnahmenkataloges	210
(c) Änderung der Rechtsnatur	210
cc) Ergebnis	211
5. Beweislastumkehr beim Verbrauchsgüterkauf	212
a) Rechtslage	212
aa) Regelungsgehalt	213
bb) Reichweite	214
b) Analyse	215
aa) Interessenlage	215
bb) Rechtstatsachen	216
cc) Folgen der extensiven Handhabung	217
dd) Würdigung	219
c) Umsetzbarkeit	220
d) Ergebnis	221

II. Spezielle Aspekte des Verbrauchervertragsrechts .....	221
1. Rechtswahl .....	221
a) Rechtslage .....	221
aa) Ohne Rechtswahl .....	222
bb) Mit Rechtswahl .....	222
cc) Sonstige Bestimmungen .....	224
b) Analyse .....	224
aa) Missbräuchlichkeit von Rechtswahlklauseln .....	225
bb) Ausschluss der Möglichkeit einer Rechtswahl .....	226
(1) Würdigung .....	227
(2) Eignung .....	230
c) Umsetzbarkeit .....	231
d) Ergebnis .....	231
2. Digitale Plattformen .....	231
a) Hintergrund .....	232
b) Transparenzhaftung .....	234
aa) Rechtslage .....	234
(1) Deutsches Recht .....	235
(2) Unionsrecht .....	238
bb) Discussion Draft of a Directive on Online Intermediary Platforms ..	240
cc) ELI Model Rules on Online Platforms .....	241
dd) Analyse .....	241
ee) Ergebnis .....	243
c) Vertrauenshaftung .....	243
aa) Rechtslage .....	243
bb) Discussion Draft of a Directive on Online Intermediary Platforms ..	244
cc) ELI Model Rules on Online Platforms .....	245
dd) Analyse .....	245
(1) Interessenlage .....	245
(2) Würdigung .....	247
ee) Ergebnis .....	249
d) Dark Patterns .....	249
aa) Rechtslage .....	250
(1) Gesetz über digitale Dienste .....	250
(2) Gesetz über digitale Märkte .....	251
(3) Gesetz über künstliche Intelligenz .....	252
(4) Datenverordnung .....	252
(5) Datenschutz-Grundverordnung .....	253
(6) Allgemeine Regelungen .....	253

bb) Analyse . . . . .	254
(1) Würdigung der allgemeinen Regelungen . . . . .	255
(2) Würdigung der speziellen Regelungen . . . . .	256
cc) Ergebnis . . . . .	258
3. Rechtsdurchsetzung . . . . .	259
a) Kollektive Instrumente . . . . .	259
aa) Hintergrund . . . . .	259
bb) Musterfeststellungsklage . . . . .	261
(1) Rechtslage . . . . .	262
(2) Analyse . . . . .	262
(a) Kollektivität . . . . .	263
(b) Rationales Desinteresse . . . . .	264
(3) Ergebnis . . . . .	265
cc) Abhilfeklage . . . . .	266
(1) Rechtslage . . . . .	267
(2) Analyse . . . . .	268
(3) Ergebnis . . . . .	269
b) Alternative Instrumente . . . . .	270
aa) Unehchte Sammelklage . . . . .	271
bb) Alternative Streitbeilegung . . . . .	272
<b>§ 4 Schlussfolgerungen . . . . .</b>	<b>275</b>
I. Identifikation wesentlicher Grundlinien . . . . .	275
1. Berücksichtigung verhaltensökonomischer Erkenntnisse . . . . .	275
a) Unionsrecht . . . . .	276
b) Nationales Recht . . . . .	276
2. Verhältnis von Schutzniveau und Selbstverantwortung . . . . .	277
3. Nutzung von und Schutz vor Verhaltenssteuerung . . . . .	278
a) Schaffung von Verhaltensanreizen . . . . .	278
b) Schutz vor Verhaltensanreizen . . . . .	279
II. Rechtspraktische Folgen . . . . .	279
1. Ineffektivität und faktische Handhabung . . . . .	280
2. Schaffung einer systematischen Sorglosigkeit . . . . .	282
3. Schaffung einer „Gratismentalität“ . . . . .	283
III. Folgerungen aus Sicht der Untersuchung . . . . .	284
1. Verstärkte Berücksichtigung der Verhaltensökonomik . . . . .	284
2. Einforderung von Selbstverantwortung . . . . .	285
3. (Keine) Vereinheitlichung der Herangehensweise . . . . .	285
4. Ausbau der rechtlichen Allgemeinbildung . . . . .	286

<b>§ 5 Zusammenfassung</b> .....	287
I. Allgemeine Thesen .....	287
II. Spezielle Thesen .....	288
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	294
<b>Dokumentenverzeichnis</b> .....	353
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	358

## Abkürzungsverzeichnis\*

1. Verbraucherprogramm	Entschließung des Rates vom 14. April 1975 betreffend ein Erstes Programm der Europäischen Wirtschaftsgemeinschaft für eine Politik zum Schutz und zur Unterrichtung der Verbraucher [ABl. C 92/2 vom 25. April 1975]
2. Verbraucherprogramm	Entschließung des Rates vom 19. Mai 1981 betreffend ein zweites Programm der Europäischen Wirtschaftsgemeinschaft für eine Politik zum Schutz und zur Unterrichtung der Verbraucher [ABl. C 133/1 vom 3. Juni 1981]
3D	dreidimensional
ABGB	Allgemeines bürgerliches Gesetzbuch für die gesammten deutschen Erbländer der Oesterreichischen Monarchie (Allgemeines bürgerliches Gesetzbuch, Republik Österreich) [JGS Nr. 946/1811 vom 1. Juni 1811, zuletzt geändert durch Bundesgesetz BGBl. I Nr. 33/2024 vom 17. April 2024]
ABl.	Amtsblatt der Europäischen Union/Europäischen Gemeinschaften
AcP	Archiv für die civilistische Praxis
ADR-RL	Richtlinie 2013/11/EU des Europäischen Parlaments und des Rates vom 21. Mai 2013 über die alternative Beilegung verbraucherrechtlicher Streitigkeiten und zur Änderung der Verordnung (EG) Nr. 2006/2004 und der Richtlinie 2009/22/EG (Richtlinie über alternative Streitbeilegung in Verbraucherangelegenheiten) (Engl. „Directive on Consumer Alternative Dispute Resolution“) [ABl. L 165/63 vom 18. Juni 2013]
AER	The American Economic Review
AEUV	Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union [ABl. C 115/47 vom 9. Mai 2008, konsolidierte Fassung ABl. C 202/47 vom 7. Juni 2016]
AGBG	Gesetz zur Regelung des Rechts der Allgemeinen Geschäftsbedingungen (AGB-Gesetz)
AGG	Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz
ALER	American Law and Economics Review
ALR	Alabama Law Review
AMG	Gesetz über den Verkehr mit Arzneimitteln (Arzneimittelgesetz)
Annu. Rev. Econ.	Annual Review of Economics
Annu. Rev. Psychol.	Annual Review of Psychology
AnwBl.	Anwaltsblatt
AnwBl. Online	Anwaltsblatt Online

---

\* Allgemeine Abkürzungen richten sich nach *Kirchner*, Hildebert (Begr.), Abkürzungsverzeichnis der Rechtssprache, 10. Auflage, Berlin/Boston 2021

App. Cogn. Psychol.	Applied Cognitive Psychology (Zeitschrift)
App. Psychol. Art./Artt.	Applied Psychology: An International Review Artikel
AS	Amtliche Sammlung des Bundesrechts (Schweizerische Eidgenossenschaft)
B2B	Business-to-Business
B2C	Business-to-Consumer
BaFin	Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht
BB	Betriebs-Berater (Zeitschrift)
BBS	Behavioral and Brain Sciences (Zeitschrift)
Begr.	Begründer
BeurkG	Beurkundungsgesetz
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGB-Info-VO	Verordnung über Informations- und Nachweispflichten nach bürgerlichem Recht (BGB-Informationspflichten-Verordnung)
BGBI.	Bundesgesetzblatt (Bundesrepublik Deutschland, Republik Österreich)
BKAmt	Bundeskanzleramt
BKR	Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht
BNetzA	Bundesnetzagentur für Elektrizität, Gas, Telekommunikation, Post und Eisenbahnen
Brüssel Ia-VO	Verordnung (EU) Nr. 1215/2012 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 12. Dezember 2012 über die gerichtliche Zuständigkeit und die Anerkennung und Vollstreckung von Entscheidungen in Zivil- und Handelssachen [ABl. L 351/1 vom 20. Dezember 2012, zuletzt geändert durch VO (EU) 2015/281, ABl. L 54/1 vom 25. Februar 2015]
Bsp.	Beispiel
bspw.	beispielsweise
BT-Drs.	Bundestagsdrucksache
BT-Prot.	Bundestagsprotokoll
BuR	Business Research (Zeitschrift)
bzw.	beziehungsweise
C2C	Consumer-to-Consumer
CACM	Communications of the Association for Computing Machinery (Zeitschrift)
Cal. Law Rev.	California Law Review
CB	Compliance-Berater (Zeitschrift)
CDU	Christlich Demokratische Union Deutschlands
CISG	Übereinkommen der Vereinten Nationen über Verträge über den internationalen Warenkauf vom 11. April 1980 (UN-Kaufrecht) (Engl. „United Nations Convention on Contracts for the International Sale of Goods“)
CML Rev.	Common Market Law Review
Cogn. Psychol.	Cognitive Psychology (Zeitschrift)
COVID-19	Coronavirus Disease 2019